

Gerechtshof te Amsterdam

vierde enkelvoudige belastingkamer

26 februari 2001

Nr. **00/02067**

UITSPRAAK

op het beroep van X te Z belanghebbende,

tegen

een uitspraak van het Hoofd van de belastingdienst Ondernemingen, de Inspecteur.

1. Loop van het geding

Van belanghebbende is ter griffie een beroepschrift ontvangen op 7 juni 2000, ingediend door W als gemachtigde.

Het beroep is gericht tegen de uitspraak van verweerder, gedagtekend 27 april 2000, betreffende de aan belanghebbende opgelegde naheffingsaanslag in de omzetbelasting, over het tijdvak 1 januari 1995 tot en met 31 december 1997.

Aan belanghebbende is een naheffingsaanslag opgelegd van fl 10.629, bestaande uit een bedrag van fl 6.637 aan enkelvoudige belasting, fl 3.288 aan boete en fl 704 aan heffingsrente. Na bezwaar tegen de naheffingsaanslag is deze bij de bestreden uitspraak gehandhaafd.

Het beroep strekt tot vernietiging van de uitspraak van verweerder en tot vermindering van de aanslag op basis van een omzetcorrectie tot een bedrag van f 18.044. Verweerder heeft een verweerschrift ingediend en concludeert tot bevestiging van de uitspraak.

Ter zitting van 12 februari 2001 zijn verschenen W als gemachtigde, alsmede mr.... namens de Inspecteur, tot zijn bijstand vergezeld van...

Het beroep is gelijktijdig behandeld met de zaak met kenmerk 00/02066 betreffende de aan belanghebbende opgelegde aanslag in de inkomstenbelasting/premie volksverzekeringen voor het jaar 1997.

Op 26 februari 2001 heeft het Hof mondeling uitspraak gedaan, waarvan het proces-verbaal op 7 maart 2001 aangetekend aan partijen is verzonden. Bij brief van 22 maart 2001, ter griffie ingekomen op 23 maart 2001, heeft de Inspecteur verzocht de mondelinge uitspraak te vervangen door een schriftelijke. Het verschuldigde griffierecht ad fl 315, is tijdig op de postrekening van het Gerechtshof bijgeschreven.

2. Tussen partijen vaststaande feiten

2.1. Belanghebbende drijft in de vorm van een eenmanszaak een detailhandel in vis en levensmiddelen. Naar aanleiding van een bij hem ingesteld boekenonderzoek naar -onder meer- de aanvaardbaarheid van de aangiften omzetbelasting over het tijdvak 1 januari 1995 tot en met 31 december 1998, is aan belanghebbende een naheffingsaanslag in de omzetbelasting opgelegd.

2.2. Blijkens het op 9 februari 2000 gedagtekende controlerapport noteert belanghebbende de dagelijkse ontvangsten en uitgaven. Hij boekt geen kruisposten. Op 31 december 1995, 31 december 1996 en 31 december 1997 bedraagt het kasboeksaldo respectievelijk fl 14.890, fl 13.318 en fl 30.142 negatief. Het kassaldo per ultimo 1995 is opgeheven door een storting vanuit privé. Op 11 december 1996 is een kassaldo op de balans opgenomen, op de andere balansdata is dat niet het geval.

2.3. De kasadministratie is onderworpen aan de CHI-kwadraattoets. Gezien de uitkomst van de toets en de geconstateerde negatieve kassen is de kasadministratie volgens de Inspecteur geen betrouwbare basis voor de winstberekening en heeft hij de administratie verworpen.

2.4. Voor de berekening van de omzet is de Inspecteur uitgegaan van de aangegeven omzet. De aangegeven omzet is gecorrigeerd op grond van negatieve kasboeksaldi, het resultaat van de vermogensvergelijking, de kasbeoordeling en de CHI-kwadraattoets.

2.5. Aan de hand van de beschikbare gegevens heeft de Inspecteur een vermogensvergelijking over de jaren 1995 tot en met 1998 opgesteld. welke als bijlage bij het controlerapport is opgenomen. In de vermogensvergelijking is uitgegaan van het bedrijfsvermogen volgens het financiële jaarverslag van de onderneming. Blijkens de vermogensvergelijking bedraagt het huishoudelijk privé over de jaren 1995 tot en met 1997 respectievelijk negatief fl 2.483, fl 1.626 en fl 27.299.

2.6. Blijkens het controlerapport is de te corrigeren omzetbelasting in 1995, 1996 en 1997 bepaald op respectievelijk fl 4.205, fl 60 en fl 2.372.

De omzetbelastingcorrectie over 1997 van fl 2.372 bestaat uit fl 2.112 vanwege een correctie van de omzet vermeerderd met fl 260 vanwege een vermindering van de inkoopwaarde. De omzet over 1997 is berekend door het huishoudelijk privé op fl 10.000 te stellen. Doordat de uitkomst van de vermogensvergelijking negatief fl 27.299 bedroeg, is de correctie van de omzet vastgesteld op fl 37.300.

2.7. Volgens het financiële jaarverslag van de onderneming van 1997 bedroeg de kas per 31 december 1996 fl 31 en per 31 december 1997 nihil.

3. Geschil

In geschil is of de resultaatcorrectie over 1996 moet leiden tot een hoger kassaldo per 1 januari 1997, zodat de omzetcorrectie over 1997 dienovereenkomstig verlaagd moet worden.

4. Standpunten van partijen

4.1. Voor de standpunten van de partijen verwijst het Hof naar de gedingstukken.

4.2. Ter zitting hebben partijen, zakelijk weergegeven, hieraan het volgende toegevoegd:

Namens belanghebbende:

De toepassing van de vermogensvergelijking over 1997 is het enige geschil. Ik heb geen bezwaar tegen allerlei correcties in de verschillende jaren. Belanghebbende is met zijn onderneming begonnen toen hij nog nauwelijks Nederlands sprak.

Daardoor zijn er fouten gemaakt. De correctie over 1997 gaat echter te ver. De Inspecteur isoleert elk jaar, terwijl je volgens mij van jaar tot jaar moet doorgaan.

Namens de Inspecteur:

De administratie is verworpen en kan niet als basis dienen voor een resultaatberekening. Er is in casu sprake van een verre van goede boekhoudkundige situatie. Er is een negatief privé. Als je één element corrigeert, kun je dat echter niet doorrekenen naar een andere kasstand. De correctie van de inkoop is niet de enige correctie, er zijn er veel meer. Niemand weet echt hoe de zaak in elkaar zit. We weten ook niet wat het echte privé geweest is. Er zitten witte vlekken in.

Het was een rommeltje. Een negatieve kas kan niet, dus de kas is elk jaar op nul gesteld.

5. Beoordeling van het geschil

5.1. De Inspecteur heeft gesteld dat een omzetcorrectie in beginsel kan leiden tot een hoger kassaldo, maar dat het heel goed mogelijk is dat het kasgeld is uitgegeven aan diverse onbekende privé-uitgaven, of aan uitbetalingen aan zwart personeel, of ter financiering van niet geboekte inkopen.

Aangezien vaststaat dat de kas per 1 januari 1997 niet is opgemaakt en gecontroleerd is geen zekerheid meer te krijgen over het exacte kassaldo.

5.2. Naar 's Hofs oordeel heeft de Inspecteur heeft de cijfermatige benadering van belanghebbendes werkelijke omzet en winst in 1997 doen steunen op twee elementen: de omvang van de negatieve kassen van belanghebbende en de omvang van het voor privé-uitgaven beschikbare bedrag.

5.3. Blijkens het controlerapport heeft de Inspecteur de correctie van de omzet in 1997 vastgesteld op de som van de negatieve uitkomst van de vermogensvergelijking vermeerderd met fl 10.000 ter zake van onbenoemde privé-uitgaven.

5.4. Bij het maken van de vermogensvergelijking heeft de Inspecteur rekening gehouden met het bedrijfsvermogen zoals dit uit de jaarrekening van belanghebbendes onderneming blijkt. In het bedrijfsvermogen is een kas begrepen van fl 31 per 1 januari 1997 en van nihil per ultimo 1997. De Inspecteur stelt dat het werkelijke administratieve kassaldo aan het begin van 1997 fl 13.318 negatief bedraagt en het werkelijke administratieve kassaldo aan het eind van het jaar fl 30.912 negatief.

5.5. Daarvan uitgaande is het bedrijfsvermogen van belanghebbende aan het begin van 1997 fl 13.349 lager en aan het eind van het jaar fl 30.912 lager dan in de vermogensvergelijking is aangenomen. Daaruit volgt dat bij een juiste toepassing van de vermogensvergelijking in het jaar 1997 een bedrag van fl 30.912 - fl 13.349, ofwel fl 17.563 meer beschikbaar is geweest voor privé-uitgaven.

5.6. Uitgaande van de door de Inspecteur genomen uitgangspunten blijkt uit het vorenoverwogene dat de naheffingsaanslag in zoverre te hoog is vastgesteld. Het bedrag van de enkelvoudige belasting kan dan als volgt worden berekend:

Enkelvoudige belasting volgens naheffingsaanslag	fl 6.637
Af. 6/106 x fl 17.563	944
Naheffing enkelvoudige belasting	fl 5.693

5.7. Belanghebbende heeft ter zitting, ingestemd met de nadere berekening van het belastbaar inkomen. De Inspecteur heeft geen omstandigheden aangevoerd op grond waarvan aannemelijk is dat hij, daarmee rekening houdend, destijds de omzetcorrectie op een andere wijze zou hebben vastgesteld als onder 5.2. is weergegeven.

6. Proceskosten

Het Hof acht termen aanwezig voor een veroordeling van de Inspecteur in de proceskosten als bedoeld in artikel 8:75 van de Algemene wet bestuursrecht. Ingevolge artikel 2, eerste lid, aanhef en onderdeel a, van het Besluit proceskosten bestuursrecht stelt het Hof het bedrag van deze kosten overeenkomstig het in de bijlage van het Besluit opgenomen tarief op: 2 (proceshandelingen) x 1 (wegingsfactor gewicht van de zaak) x fl 710, ofwel fl 1420. Gelet op de samenhang met de zaak 00/02066 komt voor vergoeding in aanmerking de helft ofwel fl 710.

7. Beslissing

Het Hof

- verklaart het beroep gegrond;
- vernietigt de bestreden uitspraak;
- vermindert de aanslag voorzover het de enkelvoudige belasting betreft tot fl 5.693;
- gelast de Staat het gestorte griffierecht ad fl 225 aan belanghebbende te vergoeden, en
- veroordeelt de Inspecteur in de proceskosten van belanghebbende tot een bedrag van fl 710 en wijst de Staat aan dit bedrag aan belanghebbende te voldoen.

Aldus is de uitspraak schriftelijk vastgesteld op 28 mei 2001 ter vervanging van de mondelinge uitspraak, gedaan door mr. Bijl, lid van de Belastingkamer, in tegenwoordigheid van mr. Milder-Wolbers als griffier.

Milder-Wolbers

Bijl